



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

217/2015

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ.(δδ) Ν. 4013/2011)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 17η Σεπτεβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015), ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:00 και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7 στην Αθήνα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- 1. Πρόεδρος:** Ράικος Δημήτριος
- 2. Αντιπρόεδρος:** Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 3. Μέλη:** Καραμανλής Ευάγγελος
Κουλούρη Ιωάννα
Λουρίκας Δημήτριος
Σταθακόπουλος Δημήτριος

Τα λοιπά τακτικά και αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, δεν προσήλθαν.

Γραμματέας: Τσιάβου Στυλιανή

Εισηγητής: Αλέξιος Τάττης, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη ο εισηγητής κ. Α. Τάττης, καθώς και η προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κα Χ. Καξιρή, οι οποίοι αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για “την ανάθεση του έργου της επάνδρωσης – στελέχωσης με προσωπικό διάφορων ειδικοτήτων, την τροφοδοσία, την προμήθεια υλικών καθαριότητας και φαρμακευτικού – παραφαρμακευτικού υλικού και την κάλυψη παγίων δαπανών μεταφοράς των παιδιών του Β/Ν Σταθμού Αμαρουσίου του ΤΑΥΤΕΚΩ/ΚΑΠ-ΔΕΗ και του Παιδικού Σταθμού Πτολεμαΐδας του ΤΑΥΤΕΚΩ/ΚΑΠ-ΔΕΗ”, συνολικού προϋπολογισμού 675.226,86 ευρώ πλέον **ΦΠΑ**

Με το υπ' αριθ. πρωτ. 21946/21031/61/31.07.2015 έγγραφο του Ταμείου Ασφάλισης Υπαλλήλων Τραπεζών & Επιχειρήσεων Κοινής Ωφέλειας (εφεξής ΤΑΥΤΕΚΩ) προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 3449/03.08.2015), που συμπληρώθηκε με το υπ' αριθμ. πρωτ. 23554/22542/61/01.09.2015 έγγραφο του Ταμείου (αριθμ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3754/01.09.2015) κατόπιν του υπ' αριθμ. πρωτ. 3449/13.08.2015 εγγράφου της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το ΤΑΥΤΕΚΩ αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για *“την ανάθεση του έργου της επάνδρωσης – στελέχωσης με προσωπικό διάφορων ειδικοτήτων, την τροφοδοσία, την προμήθεια υλικών καθαριότητας και φαρμακευτικού – παραφαρμακευτικού υλικού και την κάλυψη παγίων δαπανών μεταφοράς των παιδιών του Β/Ν Σταθμού Αμαρουσίου του ΤΑΥΤΕΚΩ/ΚΑΠ-ΔΕΗ και του Παιδικού Σταθμού Πτολεμαΐδας του ΤΑΥΤΕΚΩ/ΚΑΠ-ΔΕΗ”*. Ο συνολικός προϋπολογισμός του αιτήματος ανέρχεται στο ποσό των 675.226,86 ευρώ πλέον ΦΠΑ.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

Από το φάκελο της υπόθεσης και τα περιεχόμενα σε αυτόν στοιχεία και σχετικά έγγραφα προκύπτουν τα ακόλουθα:

1. Με την υπ' αριθμ. 85/27.04.2015 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ΤΑΥΤΕΚΩ, εγκρίθηκε η διενέργεια και οι όροι Ανοικτού Διαγωνισμού, διεξαχθησομένου ηλεκτρονικά μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (εφεξής ΕΣΗΔΗΣ), για *“την ανάθεση του έργου της στελέχωσης με προσωπικό, της τροφοδοσίας, υλικών καθαριότητας και μεταφοράς των παιδιών των Β/Ν Σταθμών ομίλου ΔΕΗ, Αττικής και Πτολεμαΐδας του ΤΑΥΤΕΚΩ/ΚΑΠ-ΔΕΗ για το χρονικό διάστημα από 01/09/2015 έως 31/07/2015”*. Κατά τη διαδικασία, ωστόσο, καταχώρησης της Διακήρυξης του εν λόγω διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, κατέστη σαφές ότι αυτή δεν πληρούσε τις προδιαγραφές που είναι απαραίτητες για την διενέργεια ηλεκτρονικών διαγωνισμών.

Κατόπιν αυτού, η Διεύθυνση Οικονομικού του ΤΑΥΤΕΚΩ ενημέρωσε, με το υπ' αριθμ. πρωτ. 14079/13536/6/06.05.2015 έγγραφό της, την Διεύθυνση Παροχών Πρόνοιας προκειμένου να συνταχθεί νέα Διακήρυξη, σε συμφωνία με τα διαλαμβανόμενα στις Αποφάσεις Π1/2390/21.10.2013 *“Τεχνικές Λεπτομέρειες & Διαδικασίες Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων”* και Π1/542/04.03/2014 *“Ενημέρωση για το Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων”* του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας. Ανταποκρινόμενη στο ενημερωτικό έγγραφο, η Διεύθυνση Παροχών Πρόνοιας συνέταξε νέο σχέδιο Διακήρυξης για την διενέργεια Ηλεκτρονικού Ανοικτού Διαγωνισμού για *“την ανάθεση του έργου της επάνδρωσης – στελέχωσης με προσωπικό διάφορων ειδικοτήτων, την τροφοδοσία, την προμήθεια υλικών καθαριότητας και φαρμακευτικού – παραφαρμακευτικού υλικού και την κάλυψη παγίων δαπανών μεταφοράς των παιδιών του Β/Ν Σταθμού Αμαρουσίου του ΤΑΥΤΕΚΩ/ΚΑΠ-ΔΕΗ και του Παιδικού Σταθμού Πτολεμαΐδας του ΤΑΥΤΕΚΩ/ΚΑΠ-ΔΕΗ”*, το οποίο και απέστειλε στη Διεύθυνση Οικονομικού με το υπ' αριθμ. πρωτ. 2351/15.05.2015 έγγραφό της. Σημειώνεται ότι, προκειμένου να διαπιστωθεί η συμβατότητα του νέου σχεδίου Διακήρυξης με τις απαιτήσεις του ΕΣΗΔΗΣ, προσκομίσθηκε αυτό στο αρμόδιο Τμήμα του Υπουργείου Οικονομίας, Υποδομών, Ναυτιλίας και Τουρισμού, από το οποίο και επιβεβαιώθηκε ότι *“η νέα Διακήρυξη πληροί τις προδιαγραφές που απαιτούνται για τη διενέργεια του διαγωνισμού ηλεκτρονικά μέσω ΕΣΗΔΗΣ”*.

2. Κατόπιν των ανωτέρω, με την υπ' αριθμ. 138/20.05.2015 απόφαση του Διοικητικού

Συμβουλίου εγκρίθηκε το ανωτέρω σχέδιο Διακήρυξης, η οποία και εξεδόθη με αριθμ. πρωτ. 15977/15345/61/21.05.2015, με αντικείμενο την ανάθεση υλοποίησης της ανωτέρω υπηρεσίας. Ο συνολικός προϋπολογισμός ανέρχεται στο ποσό των 675.226,86 ευρώ πλέον ΦΠΑ, το οποίο επιμερίζεται σε 492.224,01 ευρώ πλέον ΦΠΑ για το Βρεφονηπιακό Σταθμό Αμαρουσίου και σε 183.002,81 ευρώ πλέον ΦΠΑ για τον Παιδικό Σταθμό Πτολεμαΐδας. Η προϋπολογιζόμενη δαπάνη αφορά στη λειτουργία του Βρεφονηπιακού Σταθμού Αμαρουσίου με πληρότητα παιδιών, βάσει της άδειας λειτουργίας του, 150 νηπίων και 50 βρεφών (προϋπολογιζόμενο μηνιαίο κόστος ανά παιδί 276,22 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) και του Παιδικού Σταθμού Πτολεμαΐδας με πληρότητα παιδιών, βάσει της άδειας λειτουργίας του, 75 νηπίων (προϋπολογιζόμενο μηνιαίο κόστος ανά παιδί 253,49 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ). Σημειώνεται ότι ορίζεται ρητά στη Διακήρυξη (σημείο Β4.6) ότι **“σε περίπτωση εγγραφής μικρότερου αριθμού παιδιών από 100 για τον Σταθμό του Αμαρουσίου και 60 για το Σταθμό της Πτολεμαΐδας ο διαγωνισμός θα ματαιώνεται για τον αντίστοιχο σταθμό”**.

3. Το ακριβές αντικείμενο της σύμβασης παρουσιάζεται καταρχήν στο Παράρτημα Α της Διακήρυξης και ορίζεται εξαντλητικά στο Παράρτημα Γ αυτής, αναλυόμενο, εν γένει, σε πέντε επιμέρους κατηγορίες και συγκεκριμένα:

α. Στελέχωση των Σταθμών του ΤΑΥΤΕΚΩ/ΚΑΠ-ΔΕΗ, βάσει της υπ' αριθμ. Π2β/οικ.2808/97 απόφασης του Υπουργείου Υγείας, Πρόνοιας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων, που λειτουργεί και οργανώνει το ΤΑΥΤΕΚΩ κατ' εξουσιοδότηση και για λογαριασμό του Ομίλου ΔΕΗ, με προσωπικό διάφορων ειδικοτήτων, το οποίο θα παρέχει τις υπηρεσίες που περιγράφονται αναλυτικά στο Παράρτημα 1 του Παραρτήματος Γ της Διακήρυξης ως εξής:

1. Νηπιαγωγοί Π.Ε. (καταρτίζουν το παιδαγωγικό πρόγραμμα του σταθμού, εφαρμόζουν το παιδαγωγικό πρόγραμμα της μονάδας στα νήπια, επιβλέπουν τη σωματική καθαριότητα των νηπίων, είναι υπεύθυνοι να ενημερώνουν τους γονείς για την πρόοδο των νηπίων, επιβλέπουν το προσωπικό καθαριότητας, συνεργάζονται στενά με τον παιδίατρο και τον αρμόδιο του ΤΑΥΤΕΚΩ στο σταθμό),

2. Βρεφονηπιοκόμοι – Βρεφοκόμοι Τ.Ε.Ι. (εφαρμόζουν το παιδαγωγικό πρόγραμμα της μονάδας στα βρέφη, επιβλέπουν τη σωματική καθαριότητα των βρεφών, είναι υπεύθυνοι να ενημερώνουν τους γονείς για την πρόοδο των βρεφών),

3. Βοηθοί Βρεφονηπιοκόμοι – Βρεφοκόμοι Ι.Ε.Κ., Τ.Ε.Ε., ΕΠΑΛ, Π.Ε., ΤΕΙ (βοηθούν τη Νηπιαγωγό ή τη Βρεφονηπιοκόμο ή τη Βρεφοκόμο στην απασχόληση των νηπίων και των βρεφών και στην εφαρμογή του εκπαιδευτικού προγράμματος του σταθμού, ασχολούνται και φροντίζουν τη σωματική καθαριότητα των νηπίων και των βρεφών),

4. Οδηγοί, εφόσον υπάρχουν σχολικά λεωφορεία (είναι υπεύθυνοι για την ασφαλή μεταφορά των παιδιών από τον τόπο διαμονής τους στους Σταθμούς και αντίστροφα, οφείλουν να τηρούν πιστά των Κώδικα Οδικής Κυκλοφορίας, συντηρούν τα οχήματα σε καλή κατάσταση και σε συνεργασία με τον υπεύθυνο των Σταθμών φροντίζουν να γίνονται τακτικοί μηχανολογικοί έλεγχοι, υποχρεούνται στον ενδιαμέσο χρόνο των δρομολογίων να μεταφέρουν τα παιδιά σε προγραμματισμένες εκδηλώσεις εκτός σταθμού και να εκτελούν εξωτερικές εργασίες σύμφωνα με τις οδηγίες της ιεραρχίας, υποχρεούνται να παρακολουθούν την σωστή λειτουργία και συντήρηση των αυτοκινήτων και να αναφέρουν κάθε πρόβλημα που τυχόν παρουσιασθεί στον υπεύθυνο λειτουργίας),

5. Συνοδοί, εφόσον υπάρχουν λεωφορεία (παραλαμβάνουν και παραδίδουν τα παιδιά με ασφάλεια στους γονείς τους ή σε εξουσιοδοτημένα από αυτούς πρόσωπα, επιβλέπουν τα παιδιά κατά την διάρκεια των δρομολογίων για την ασφάλειά τους, παραδίδουν στις υπεύθυνες παιδαγωγούς κατά την άφιξή τους στο σταθμό και παραλαμβάνουν από αυτές τα παιδιά πριν την αναχώρηση, λειτουργούν βοηθητικά στις τάξεις κατά το χρονικό διάστημα ενδιαμέσως των δρομολογίων),

6. Μάγειροι (παραλαμβάνουν από τον υπεύθυνο λειτουργίας ή το διαχειριστή, εφόσον υπάρχει, την αναγκαία ποσότητα τροφίμων για την παρασκευή του φαγητού, είναι υπεύθυνοι για την καλή και έγκαιρη παρασκευή του φαγητού, επιμελούνται, καθοδηγούν και συμμετέχουν στην καλή συντήρηση και καθαριότητα των σκευών του μαγειρείου και είναι υπεύθυνοι για αυτό έναντι του υπεύθυνου λειτουργίας, συμμετέχουν ενεργά στη διανομή του φαγητού και τη συγκέντρωση ειδών εστίασης μετά το φαγητό),

7. Προσωπικό καθαριότητας σκευών μαγειρείου λάντζας – τραπεζοκόμων (φροντίζουν για τη διανομή του φαγητού και είναι υπεύθυνοι για το μοίρασμα σε μερίδες και το σερβίρισμα του φαγητού σε κάθε τμήμα, μαζεύουν τα πιάτα, καθαρίζουν τα τραπέζια, φροντίζουν για την συγκέντρωση των ειδών εστίασης μετά το τέλος του φαγητού, φροντίζουν για την καθαριότητα αυτών καθώς και των μηχανημάτων που βρίσκονται εντός της κουζίνας, τηρώντας απόλυτα τους κανόνες υγιεινής, εκτελούν τα χρέη μάγειρα σε περίπτωση απουσία του εφόσον έχουν ορισθεί ως αντικαταστάτες του, βοηθούν το μάγειρα στην προετοιμασία και στην παρασκευή των γευμάτων),

8. Προσωπικό καθαρισμού εσωτερικών και εξωτερικών χώρων (επιμελούνται της καθαριότητας των χώρων, παραλαμβάνουν τα υλικά καθαριότητας από τον υπεύθυνο λειτουργίας του σταθμού ή από ορισμένο διαχειριστή, μεριμνούν για την καθαριότητα των σκευών μαγειρικής και εστίασης, εκτελούν κάθε άλλη εργασία που υποδεικνύεται από τον υπεύθυνο λειτουργίας),

9. Παιδιάτροι (εξετάζουν τα παιδιά των σταθμών, παρακολουθούν την ανάπτυξη και την εξέλιξή τους, ενημερώνουν την καρτέλα υγείας του κάθε παιδιού, εισηγούνται στον υπεύθυνο του σταθμού την κατάλληλη χρονική στιγμή επιστροφής ενός παιδιού στο σταθμό ύστερα από μακροχρόνια ασθένεια κατόπιν ιατρικής εξέτασης, είναι υπεύθυνοι να προτείνουν μέτρα για την υγιεινή των παιδιών και των χώρων του σταθμού, ενημερώνουν γονείς και προσωπικό για θέματα προληπτικής ιατρικής, είναι αρμόδιοι για τον εξοπλισμό του φαρμακείου, είναι υπεύθυνοι για το διαιτολόγιο του σταθμού).

β. Προμήθεια πρώτων υλών και παρασκευή γευμάτων στα παιδιά που φιλοξενούνται στους σταθμούς, *“ακολουθώντας το διαιτολόγιο βάσει Υπ. Αποφ. του Υπουργείου Υγείας, Πρόνοιας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων Γ2α/οικ.4108/1988 ΦΕΚ 546 Τεύχος Β' αποφάσεων του Υπουργείου Υγείας”*,

γ. Προμήθεια υλικών καθαριότητας,

δ. Προμήθεια φαρμακευτικού και υγειονομικού υλικού και

ε. Προμήθεια πάγιων δαπανών για την κίνηση σχολικών οχημάτων.

Επισημαίνεται ότι στη Διακήρυξη του διαγωνισμού το συμβατικό αντικείμενο διαχωρίζεται σε τμήματα, καθώς ορίζεται ρητά ότι **“επιτρέπεται η υποβολή προσφοράς για το σύνολο των υπηρεσιών είτε και για τους δύο Σταθμούς, είτε μόνο για το Β/Ν Σταθμό Αττικής ή μόνο για τον**

Παιδικό Σταθμό Πτολεμαΐδας

4. Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίζεται η χαμηλότερη τιμή (για το τμήμα για το οποίο οι υποψήφιοι υποβάλουν προσφορές). Βάσει του σημείου B2.2.2 της Διακήρυξης σε συνδυασμό και με το Παράρτημα Δ' αυτής, στην οικονομική τους προσφορά οι υποψήφιοι προτείνουν μία συγκεκριμένη συνολική τιμή προσφοράς για το τμήμα ή τμήματα που τους ενδιαφέρουν, η οποία αποτυπώνεται περαιτέρω σε αναλυτική κατάσταση οικονομικής αποζημίωσης ανά ειδικότητα απασχολούμενου προσωπικού και δαπάνη τροφοδοσίας (σίτιση, υλικά καθαριότητας, φαρμακευτικό υλικό, κόστος μετακίνησης των σχολικών). Η προσφερόμενη τιμή εκφράζεται σε μηνιαία βάση, ώστε να μπορεί να συγκρίνεται με το μηνιαίο κόστος ανά παιδί, το οποίο έχει προϋπολογίσει η Αναθέτουσα Αρχή.

Εξάλλου, στο σημείο B4.1 της Διακήρυξης ορίζεται ότι *“η προσφορά του υποψήφιου Αναδόχου πρέπει υποχρεωτικά και με ποινή αποκλεισμού να συνοδεύεται από Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής της οποίας το ποσό θα πρέπει να καλύπτει σε ευρώ ποσοστό 2% του συνολικού προϋπολογισμού του έργου εκτός ΦΠΑ. Συγκεκριμένα, το ύψος της Εγγυητικής Επιστολής Συμμετοχής είναι 9.844,00 ευρώ για τον **Β/Ν Σταθμό Αμαρουσίου** και 3.660,00 ευρώ για τον **Παιδικό Σταθμό Πτολεμαΐδας**”*. Παραλλήλως, στο σημείο B4.3 της Διακήρυξης προβλέπεται ότι ο Ανάδοχος στον οποίο θα κατακυρωθεί ο Διαγωνισμός οφείλει να προσκομίσει *“Εγγυητική Επιστολή Καλής Εκτέλεσης της Σύμβασης, το ύψος της οποίας αντιστοιχεί σε ποσοστό 5% του συμβατικού τιμήματος μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ”*.

Οι συμβάσεις που θα υπογραφούν ορίζεται ότι θα έχουν διάρκεια ένδεκα (11) μηνών, και συγκεκριμένα θα καλύπτουν το χρονικό διάστημα από 01.09.2015 έως 31.07.2016.

5. Σε ό,τι αφορά στην χρηματοοικονομική ικανότητα των υποψηφίων, αλλά και στην τεχνική ικανότητα των υποψηφίων να παράσχουν τις αιτούμενες υπηρεσίες, στο σημείο 5 του Παραρτήματος Γ της Διακήρυξης ορίζονται τα εξής:

“Οι συμμετέχοντες ανάδοχοι θα πρέπει να περιλάβουν στις προσφορές του συνοπτικώς στοιχεία του προφίλ και των δραστηριοτήτων της επιχείρησης, που να αποδεικνύουν:

I) Την χρηματοοικονομική ικανότητα του Διαγωνιζομένου που θα αποδεικνύεται μ' ένα ή περισσότερα από τα ακόλουθα έγγραφα: Δήλωση περί του ολικού ύψους του κύκλου εργασιών και περί του κύκλου εργασιών ως προς την παροχή των ζητούμενων υπηρεσιών ή άλλων υπηρεσιών παροχής κοινωνικής φροντίδας, κατά την διάρκεια του προηγούμενου έτους.

II) Την επιχειρηματική της δομή και την ικανότητα του Διαγωνιζομένου να παράσχει αυτές τις υπηρεσίες βάσει της τεχνογνωσίας, αποτελεσματικότητας, εμπειρίας και αξιοπιστίας του που θα αποδεικνύεται με τα πιο κάτω στοιχεία: α) περιγραφή του απαραίτητου για την άρτια εκτέλεση του έργου τεχνικού εξοπλισμού και β) κατάλογο των κυριότερων υπηρεσιών που έχουν παρασχεθεί τουλάχιστον κατά το προηγούμενο έτος, όπου εμφανίζεται η αξία, η ημερομηνία παροχής και οι αποδέκτες τους δημόσιοι ή ιδιωτικοί φορείς, γ) βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης εργασίας από πελάτες”.

6. Περίληψη των ουσιαστών όρων και στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (21.05.2015) προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.), ενώ άρχισε να διατίθεται στην βάση δεδομένων TED (Καθημερινό Ηλεκτρονικό Δελτίο Υποβολής Προσφορών) αυθημερόν (αριθμ. 2015-067706). Παραλλήλως, η διακήρυξη καταχωρήθηκε, στις 21.05.2015, στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ: 15PROC002793603/21.05.2015, ενώ αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα

του ΤΑΥΤΕΚΩ (www.tayteko.gr) στις 22.05.2015.

Στις 22.05.2015, το Τμήμα Οικονομικής Διαχείρισης της Διεύθυνσης Οικονομικού του ΤΑΥΤΕΚΩ, με το υπ' αριθμ. πρωτ. 16084/15450/61/22.05.2015 έγγραφό του προς την εταιρεία "ΒCC ΑΘΗΝΑΪΚΟ ΠΡΑΚΤΟΡΕΙΟ ΔΗΜΟΣΙΕΥΣΩΝ", ζήτησε από την εταιρεία "ΒCC ΑΘΗΝΑΪΚΟ ΠΡΑΚΤΟΡΕΙΟ ΔΗΜΟΣΙΕΥΣΕΩΝ" την δημοσίευση της περίληψης της Διακήρυξης του διαγωνισμού στις εφημερίδες "ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΗ", "ΝΕΑ", "ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ" καθώς και στο Εθνικό Τυπογραφείο (Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων). Εν συνεχεία, κατόπιν επικοινωνίας με την εταιρεία, η οποία δήλωσε ότι δεν συνεργάζεται με την εφημερίδα "ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ", το ΤΑΥΤΕΚΩ ανέθεσε απευθείας την δημοσίευση της περίληψης της Διακήρυξης στην εφημερίδα αυτή, η οποία και την δημοσίευσε στις 26.05.2015

Παρά ταύτα, κατόπιν της αποστολής του εγγράφου με αριθμ. πρωτ. 3449/13.08.2015 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προς το ΤΑΥΤΕΚΩ, με το οποίο ζητήθηκε από το ΤΑΥΤΕΚΩ η αποστολή του συνόλου των αποδεικτικών τήρησης των κανόνων δημοσιότητας του εν θέματι διαγωνισμού, διαπιστώθηκε για πρώτη φορά ότι δεν είχαν πραγματοποιηθεί οι δημοσιεύσεις της περίληψης της διακήρυξης στις εφημερίδες "ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΗ" και "ΝΕΑ", καθώς και στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως. Μάλιστα, στο υπ' αριθμ. πρωτ. 23554/22542/61/01.09.2015 έγγραφο του ΤΑΥΤΕΚΩ προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. δηλώνεται ότι, ύστερα από τηλεφωνική επικοινωνία με την εταιρεία "ΒCC ΑΘΗΝΑΪΚΟ ΠΡΑΚΤΟΡΕΙΟ ΔΗΜΟΣΙΕΥΣΕΩΝ" (η οποία έλαβε χώρα μετά την αποστολή του υπ' αριθμ. πρωτ. 3449/13.08.2015 εγγράφου της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.), η εταιρεία απεδέχθη ότι εκ παραδρομής δεν προέβη στη δημοσίευση της περίληψης της διακήρυξης στις ανωτέρω εφημερίδες και στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, όπως της ζητήθηκε στις 22.05.2015.

Συνεπώς, η περίληψη της διακήρυξης του διαγωνισμού δημοσιεύθηκε, εν τέλει, μόνο στην εφημερίδα "ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ".

7. Ο διαγωνισμός πραγματοποιήθηκε με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (αριθμός συστήματος 10033), στην οποία η διακήρυξη αναρτήθηκε στις **22.05.2015**. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η **06.07.2015**, ενώ ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η **13.07.2015**. Εξάλλου, ως ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η **20.07.2015**.

8. Κατά την ημέρα της αποσφράγισης των προσφορών (20.07.2015), η Επιτροπή Αξιολόγησης Αποτελεσμάτων των Διαγωνισμών, όπως προκύπτει από το υπ' αριθμ. 1/2015 Πρακτικό της, διαπίστωσε ότι είχαν υποβληθεί εμπροθέσμως τρεις (3) προσφορές από τους κάτωθι υποψήφιους προμηθευτές:

	Προμηθευτής	Ημ/νία και ώρα υποβολής προσφοράς
1	ΚΩΣΤΑΣ ΜΥΛΩΝΑΣ UNIQUE SERVICES MON. Ε.Π.Ε.	10.07.2015, 15:28:48
2	ΜΑΝΟΥ ΕΥΔΟΞΙΑ	13.07.2015, 13:23:51
3	ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΑΙ ΜΑΡΙΟΣ ΠΑΠΑΧΡΙΣΤΟΠΟΥΛΟΣ Ε.Π.Ε.	13.07.2015, 13:37:29

Κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των υποψήφιων αναδοχών, η Επιτροπή, σύμφωνα με το ανωτέρω πρακτικό της, διαπίστωσε τα εξής:

"Α) Η εταιρία ΚΩΣΤΑΣ ΜΥΛΩΝΑΣ UNIQUE SERVICES MON. Ε.Π.Ε., η οποία υπέβαλε προσφορά μόνο για τον Β/Ν Σταθμό Αμαρουσίου, προσκόμισε ως δικαιολογητικό συμμετοχής, την υπ' αριθμ.

4810/16.10.2012 ΣΥΣΤΑΣΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ με την επωνυμία “ΚΩΣΤΑΣ ΜΥΛΩΝΑΣ UNIQUE SERVICES ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ” και με το διακριτικό τίτλο “UNIQUE SERVICES Μ. Ε.Π.Ε.”, η οποία έχει δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως Αρ. Φύλλου 11677/19.10.2012, στο κεφάλαιο 7 “Σκοπός” της οποίας, αναφέρεται το εξής: “Σκοπός της εταιρίας είναι: 1) Να παρέχει Υπηρεσίες καθαρισμού ειδικών επαγγελματικών χώρων, νοσοκομείων, μεταφορικών μέσων και πλοίων κ.λπ., να παρέχει υπηρεσίες αποστείρωσης αντικειμένων ή εγκαταστάσεων και υπηρεσίες απολύμανσης διαμερισμάτων, κατοικιών, αποθηκών, επαγγελματικών χώρων, εστιατορίων, νοσοκομείων, φρεατίων ανελκυστήρων, πλοίων και οποιονδήποτε άλλων χώρων και να εκδίδει λογαριασμούς κοινοχρήστων πολυκατοικιών. Να πραγματοποιεί λιανικό εμπόριο υλικών καθαρισμού. Να πραγματοποιεί κατασκευαστικές εργασίες για οικιστικά και μη οικιστικά κτήρια. Να μεσολαβεί ως εμπορικός αντιπρόσωπος στην πώληση τροφίμων. Να διαθέτει ανθρώπινο δυναμικό για όλες τις παραπάνω υπηρεσίες, για τους φορείς και τους οργανισμούς με τους οποίους θα συνεργάζεται.”

Συνεπώς, η εταιρία νομιμοποιείται να διαθέσει ανθρώπινο δυναμικό για υπηρεσίες καθαρισμού, αποστείρωσης, απολύμανσης κ.λπ. και όχι για υπηρεσίες που σχετίζονται με την στελέχωση Σταθμών με προσωπικό διάφορων ειδικοτήτων όπως Νηπιαγωγών, Βρεφονηπιοκόμων κ.λπ. (Παράρτημα Α – Αντικείμενο του έργου). Σημειώνεται ότι, στην υπ' αριθμ. 15977/15345/61/21-05-2015 προκήρυξη (Παράρτημα Α – Αντικείμενο του έργου) αναφέρεται επίσης ότι “Δικαίωμα συμμετοχής στο διαγωνισμό έχουν όσοι ασχολούνται νόμιμα με το ίδιο ή παρεμφερές αντικείμενο και έχουν το απαραίτητο ειδικευμένο προσωπικό...”

Ως εκ τούτου η προσφορά της εταιρίας ΚΩΣΤΑΣ ΜΥΛΩΝΑΣ UNIQUE SERVICES ΜΟΝ. ΕΠΕ κρίνεται ότι πρέπει να απορριφθεί, αφού δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της προκήρυξης.

Β) Η συμμετέχουσα στο διαγωνισμό ΜΑΝΟΥ ΕΥΔΟΞΙΑ, η οποία υπέβαλε προσφορά μόνο για τον Παιδικό Σταθμό Πτολεμαΐδας, διαπιστώθηκε ότι δεν προσκόμισε:

Ως προς την τεχνική προσφορά: i) Πλήρες έγγραφο της Τεχνικής Προσφοράς, των Τεχνικών Προδιαγραφών και των Ειδικών Όρων του Παραρτήματος Γ'- ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ – ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ, ψηφιακά υπογεγραμμένο. ii) Δήλωση περί του ολικού ύψους του κύκλου εργασιών και περί του κύκλου εργασιών ως προς την παροχή των ζητούμενων υπηρεσιών ή άλλων υπηρεσιών παροχής κοινωνικής φροντίδας, κατά τη διάρκεια του προηγούμενου έτους, κατάλογο των κυριότερων υπηρεσιών που έχουν παρασχεθεί κατά το προηγούμενο έτος όπου εμφανίζεται η αξία, η ημερομηνία παροχής και οι αποδέκτες τους δημόσιοι ή ιδιωτικοί φορείς, καθώς και βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης εργασίας από πελάτες (Παράρτημα Γ', ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ – ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ). Σημειώνεται ότι η υπ' αριθμ. 15977/15345/61/21-05-2015 προκήρυξη αναφέρει ότι οι διαγωνιζόμενοι πρέπει απαραίτητως να συμπεριλάβουν στην προσφορά τους τα τεχνικά στοιχεία που αναφέρονται στους ειδικούς όρους της Διακήρυξης (Παράρτημα Γ' ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ – ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ).

Ως εκ τούτου, η Επιτροπή έκρινε ότι η προσφορά της ΜΑΝΟΥ ΕΥΔΟΞΙΑΣ, δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της παρούσας προκήρυξης και συνεπώς πρέπει να απορριφθεί.

Γ) Η προσφορά της εταιρίας ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΑΙ ΜΑΡΙΟΣ ΠΑΠΑΧΡΙΣΤΟΠΟΥΛΟΣ Ε.Π.Ε., η οποία αφορά το Β/Ν Σταθμό Αμαρουσίου και τον Παιδικό Σταθμό Πτολεμαΐδας δεν περιλαμβάνει: α) ως προς τα δικαιολογητικά συμμετοχής, τη Βεβαίωση της αρμόδιας Υπηρεσίας Γ.Ε.Μ.Η. (Παράρτημα Β2.2.1.1.3), β) ως προς την τεχνική προσφορά: i) η εταιρία έχει περιλάβει στην προσφορά της μόνο ένα τμήμα του Παραρτήματος Γ' (Τεχνικές Προδιαγραφές – Ειδικοί Όροι) και δεν έχει

περιλάβει τους πίνακες 1, 2, 4, 6, 7 του Γ1 παραρτήματος, το Παράρτημα 2 (Τροφοδοσία), το Παράρτημα 3 (Υλικά Καθαριότητας), το Παράρτημα 4 (Πάγιες ανάγκες κίνησης οχημάτων), τόσο για τον Β/Ν Σταθμό Αμαρουσίου, όσο και για τον Παιδικό Σταθμό Πτολεμαΐδας, ii) Επίσης, δεν περιλαμβάνεται στην τεχνική προσφορά, δήλωση περί του ολικού ύψους του κύκλου εργασιών και περί του κύκλου εργασιών ως προς την παροχή των ζητούμενων υπηρεσιών ή άλλων υπηρεσιών παροχής κοινωνικής φροντίδας, κατά τη διάρκεια του προηγούμενου έτους, κατάλογο των κυριότερων υπηρεσιών που έχουν παρασχεθεί κατά το προηγούμενο έτος όπου εμφανίζεται η αξία, η ημερομηνία παροχής και οι αποδέκτες τους δημόσιοι ή ιδιωτικοί φορείς, καθώς και βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης εργασίας από πελάτες (Παράρτημα Γ', ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ – ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ).

Συνεπώς, η Επιτροπή έκρινε ότι η προσφορά της εταιρίας ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΑΙ ΜΑΡΙΟΣ ΠΑΠΑΧΡΙΣΤΟΠΟΥΛΟΣ Ε.Π.Ε. δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της παρούσας προκήρυξης και συνεπώς πρέπει να απορριφθεί.

Ως εκ τούτου, οι τρεις προσφορές που υποβλήθηκαν στον υπ' αριθμ. 10033 ηλεκτρονικό διαγωνισμό της υπ' αριθμ. 15977/15345/61/21-05-2015 διακήρυξης δεν γίνονται δεκτές, λόγω του ότι δεν είναι σύμφωνες με τους όρους της διακήρυξης”.

Το ανωτέρω πρακτικό, ενεκρίθη με την υπ' αριθμ. 265/29.07.2015 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ΤΑΥΤΕΚΩ. Στην ίδια απόφαση, το Διοικητικό Συμβούλιο ενέκρινε την αποστολή αιτήματος στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. **“για την παροχή της σύμφωνης γνώμης της, ώστε να είναι δυνατή η προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με το άρθρο 24 παρ. 1.α και το άρθρο 25 παρ. 1.α του π.δ. 60/07 και το άρθρο του 21 π.δ. 118/2007”.**

9. Κατόπιν των ανωτέρω, το ΤΑΥΤΕΚΩ με το υπ' αριθ. πρωτ. 21946/21031/61/31.07.2015 έγγραφο – αίτημά του (όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αριθμ. πρωτ. 23554/22542/61/01.09.2015 έγγραφο), αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για “την ανάθεση του έργου της επάνδρωσης – στελέχωσης με προσωπικό διάφορων ειδικοτήτων, την τροφοδοσία, την προμήθεια υλικών καθαριότητας και φαρμακευτικού – παραφαρμακευτικού υλικού και την κάλυψη παγίων δαπανών μεταφοράς των παιδιών του Β/Ν Σταθμού Αμαρουσίου του ΤΑΥΤΕΚΩ/ΚΑΠ-ΔΕΗ και του Παιδικού Σταθμού Πτολεμαΐδας του ΤΑΥΤΕΚΩ/ΚΑΠ-ΔΕΗ”, συνολικού προϋπολογισμού 675.226,86 ευρώ πλέον ΦΠΑ. Στο εν λόγω αίτημα επισυνάπτεται και συναφές σχέδιο απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου. Σημειώνεται, μάλιστα, ότι με το υπ' αριθμ. πρωτ. 23546/22585/71/01.09.2015 έγγραφο του ΤΑΥΤΕΚΩ (αριθμ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3754/01.09.2015) βεβαιώνεται ότι “δεν έχουν υποβληθεί ενστάσεις, προσφυγές και ένδικα μέσα κατά οποιουδήποτε σταδίου της διαγωνιστικής διαδικασίας συμπεριλαμβανομένης της διακήρυξης”.

II. Νομικό πλαίσιο

10. Στο άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερ. δδ του ν. 4013/2011 (ΦΕΚ 204/Α), όπως ισχύει (μετά την τροποποίηση της σχετικής προθεσμίας), ορίζεται ότι : «Η Αρχή έχει τις ακόλουθες αρμοδιότητες... δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της

Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

11. Στην παρ. 1 του άρθρου 6 «Ποσά των κατωτάτων ορίων των δημοσίων συμβάσεων» (άρθρο 7 της οδηγίας 2004/18/ΕΚ) του ίδιου π.δ. ορίζεται ότι : «...Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια: α) 137.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...] β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II Α, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II Β...».

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του με αρ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ής Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των Οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν στις 134.000€ και 207.000 ευρώ, αντίστοιχα.

12. Στο άρθρο 8 του π.δ. 60/2007, ορίζεται ότι: « 1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσης όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης... 2. Η αποτίμηση πρέπει να ισχύει κατά το χρόνο αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού, όπως προβλέπεται στο άρθρο 29 παράγραφος 2 ή, στις περιπτώσεις όπου δεν απαιτείται μια τέτοια προκήρυξη, κατά το χρονικό σημείο έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης της σύμβασης. 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος. 4. Για τις δημόσιες συμβάσεις έργων, κατά τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας πρέπει να λαμβάνονται υπόψη το ποσό των έργων καθώς και η συνολική εκτιμώμενη αξία των αναγκαίων προμηθειών για την εκτέλεση των έργων που τίθενται στη διάθεση του εργολήπτη από τις αναθέτουσες αρχές. 5. α) Όταν ένα σχεδιαζόμενο έργο ή ένα σχέδιο αγοράς υπηρεσιών μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν, προκειμένου για τα τμήματα, των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός ΦΠΑ είναι μικρότερη των ογδόντα χιλιάδων (80.000) ευρώ για τις υπηρεσίες και του 1.000.000 ευρώ για τα έργα, εφόσον το συνολικό ποσό των συγκεκριμένων τμημάτων δεν υπερβαίνει το 20 % της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων...».

13. Στο άρθρο 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, "Διαδικασία με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού" (άρθρο 30 οδηγίας 2004/18/EK) ορίζεται ότι: "... 1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση αφού προηγηθεί δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) Σε περίπτωση μη κανονικών προσφορών ή κατάθεσης προσφορών που είναι απαράδεκτες σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, τηρουμένων των οριζόμενων στις διατάξεις των άρθρων 28, 39 έως 52 και 55, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή ανταγωνιστικό διάλογο, με την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν τροποποιούνται ουσιωδώς. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να μη δημοσιεύουν προκήρυξη διαγωνισμού, εάν στη διαδικασία με διαπραγμάτευση περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες που πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 43 έως 50 και οι οποίοι, κατά την ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή τον προηγηθέντα ανταγωνιστικό διάλογο, υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές...".

14. Στη διάταξη της περ. ιθ' της παρ. 2 του άρθρου 5 "Δημοσιευτέα Ύλη" του ν. 3469/2006 (ΦΕΚ Α' 131) "Εθνικό Τυπογραφείο, Εφημερίς της Κυβερνήσεως και λοιπές διατάξεις" ορίζεται ότι: "2. Στην "Εφημερίδα της Κυβερνήσεως" δημοσιεύονται: [...] ιθ) οι περιλήψεις διακηρύξεων δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών, υπηρεσιών και μελετών του Δημοσίου και του ευρύτερου δημόσιου τομέα που διενεργούν αναθέτουσες αρχές κατά την κείμενη νομοθεσία". Περαιτέρω, στην διάταξη της περίπτωσης ι' της παρ. 1 του άρθρου 6 "Τεύχη της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως" του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: "1. Η "Εφημερίς της Κυβερνήσεως" εκδίδεται στα παρακάτω τεύχη: [...] ι) Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων". Έτι περαιτέρω, στην παράγραφο 10 του άρθρου 7 "Καταχώριση της δημοσιευτέας ύλης στα Τεύχη της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως" του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: "10. Στο Τεύχος Δ.Δ.Σ. δημοσιεύονται σε περίληψη όλες οι προκηρύξεις διαγωνισμών δημοσίων έργων, προμηθειών, υπηρεσιών και μελετών του Δημοσίου και του ευρύτερου δημόσιου τομέα, που η δημοσίευσή τους προβλέπεται από την ισχύουσα νομοθεσία". Εξάλλου, στις διατάξεις του εδαφίου δ' της παρ. 10 και της παρ. 5 του άρθρου 9 "Σύνταξη, περιεχόμενο και αποστολή κειμένων προς δημοσίευση" του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: "5. Οι περιλήψεις που δημοσιεύονται στο Τεύχος Δ.Δ.Σ. περιλαμβάνουν όλα τα ουσιώδη στοιχεία της οικείας διακήρυξης και ιδίως: α) την επωνυμία, την ταχυδρομική διεύθυνση, τον αριθμό τηλεφώνου και τηλεομοιοτυπίας της αναθέτουσας αρχής, β) τον αριθμό της προκήρυξης, γ) το είδος της σύμβασης, την οποία αφορά ο διαγωνισμός, δ) το είδος του διαγωνισμού, τη διαδικασία που επιλέγεται για την ανάθεση και το κριτήριο της κατακύρωσης, αναλυτικά, ε) τον τίτλο και την περιγραφή όλων των ουσιωδών στοιχείων του έργου, της προμήθειας ή της υπηρεσίας και ιδίως την ακριβή φύση του έργου, της προμήθειας ή της υπηρεσίας, τις ζητούμενες ποσότητες, τον τόπο παράδοσης και αν οι υποψήφιοι μπορούν να καταθέσουν προσφορές για μέρος των προκηρυσσόμενων ποσοτήτων, στ) τη διάρκεια της σύμβασης και λεπτομέρειες για τη δυνατότητα παράτασης του συμβατικού χρόνου ή αύξησης των συμβατικών ποσοτήτων, ζ) τον τρόπο, τόπο και χρόνο που μπορεί ο υποψήφιος να αναζητήσει το κείμενο της διακήρυξης ή λοιπές πληροφορίες, η) τον προϋπολογισμό της σύμβασης, θ) τη διεύθυνση στην οποία πρέπει να κατατεθούν ή να σταλούν οι προσφορές και την ακριβή ημερομηνία και ώρα λήξης της προθεσμίας κατάθεσης ή αποστολής των προσφορών, ι) την ημερομηνία, ώρα και τον τόπο αποσφράγισης των προσφορών, ια) βασικούς όρους συμμετοχής των υποψηφίων, εφόσον δεν προβλέπονται στην κείμενη νομοθεσία, ιβ) όλους τους ειδικούς περιορισμούς συμμετοχής των υποψηφίων ή αναφορά ότι δεν υπάρχουν τέτοιοι περιορισμοί, ιγ) το ύψος των εγγυήσεων που απαιτούνται για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό, ιδ) την αναφορά σε ειδικά στοιχεία που απαιτούνται ως τεχνικές προδιαγραφές ή αναφορά ότι δεν υπάρχουν τέτοια στοιχεία, ιε) το χρονικό διάστημα που ο προσφέρων δεσμεύεται από την

προσφορά του, ιστ) την απαγόρευση ή μη των εναλλακτικών προσφορών, ιζ) βασικούς όρους για τη χρηματοδότηση και την πληρωμή και ιη) την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης στην Υπηρεσία Επίσημων Εκδόσεων των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων, εφόσον τούτο απαιτείται από την κείμενη νομοθεσία, καθώς και λοιπές ημερομηνίες σχετικές με τον κείμενο διαγωνισμό που παράγουν έννομες συνέπειες. Η περίληψη χρονολογείται και υπογράφεται από το αρμόδιο όργανο και αναφέρει ειδικά την ιδιότητα και το ονοματεπώνυμο του υπογράφοντος. [...] 10. [...] Τα κείμενα που δημοσιεύονται στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων (Δ.Δ.Σ.) γίνονται δεκτά και με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου με τήρηση των οριζόμενων στο άρθρο 14 του ν. 2672/1998 (Α' 290)".

15. Οι διατάξεις της παρ. 8 του άρθρου 139 "Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων" του ν.4281/08.08.2014 (160 Α') "Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις" ορίζουν ότι: «Η δημοσίευση της προκήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 152 του παρόντος νόμου, αντικαθιστά την υποχρέωση δημοσίευσης στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως». Σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 201 ορίζεται ότι: «Η ισχύς του άρθρου 139 αρχίζει δώδεκα (12) μήνες από τη δημοσίευση του παρόντος νόμου στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως».

16. Οι διατάξεις της παρ. 8 του άρθρου 67 του ν.4316/2014 (270 Α'), ορίζουν ότι: «γ. Η περίπτωση της παρ. 1Α του άρθρου 199 του ν.4281/2014 (Α' 160) καταργείται. δ. Από 1.3.2015 καταργούνται οι διατάξεις της περίπτωσης ιθ' της παρ. 2 του άρθρου 5, της περίπτωσης ι' της παρ. 1 του άρθρου 6 (ΔΔΣ), της παρ. 10 του άρθρου 7, του εδαφίου δ' της παρ. 10 και της παρ. 5 του άρθρου 9 του ν.3469/2006 (Α' 131)».

17. Οι διατάξεις του άρθρου 37 "Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Συμβάσεων" του ν. 4320/15 (ΦΕΚ 29/Α/19-03-2015): "Ρυθμίσεις για τη λήψη άμεσων μέτρων για την αντιμετώπιση της ανθρωπιστικής κρίσης, την οργάνωση της Κυβέρνησης και των Κυβερνητικών οργάνων και λοιπές διατάξεις" ορίζουν ότι: "1. Η παρ. 1 του άρθρου 201 του ν. 4281/2014 τροποποιείται ως ακολούθως: «1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος Μέρους Β' αρχίζει από την 31η Δεκεμβρίου 2015, εκτός αν ορίζεται άλλως στις επιμέρους διατάξεις αυτού.» 2. Η παρ. 8 του άρθρου 139 του ν. 4281/2014 τροποποιείται ως ακολούθως: «8. Η δημοσίευση της προκήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 152 του παρόντος νόμου, αντικαθιστά την υποχρέωση δημοσίευσης στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως, από την ημερομηνία έναρξης των διατάξεων του παρόντος Μέρους Β'. Έως την 31η Δεκεμβρίου 2015 εξακολουθεί η δημοσίευση των προκηρύξεων στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως. [...]».

18. Στη διάταξη της παρ. 2, περ. α' του άρθρου 4 "Κανόνες δημοσιότητας" του π.δ. 118/2007 "Κανονισμός Προμηθειών Δημοσίου" ορίζεται ότι: "2. Στις περιπτώσεις ανοικτού και κλειστού διαγωνισμού, ο φορέας που διενεργεί το διαγωνισμό μεριμνά για την ευρεία γνωστοποίηση της σχετικής διακήρυξης και ειδικότερα: α. Για την αποστολή προς δημοσίευση προκήρυξης (περίληψης των ουσιωδών στοιχείων της διακήρυξης) στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων καθώς και για τη δημοσίευση σε δύο τουλάχιστον ημερήσιες οικονομικές εφημερίδες ευρείας κυκλοφορίας και σε τοπική εφημερίδα, εάν υπάρχει, όταν η διαγωνισμός προκηρύσσεται από περιφερειακή υπηρεσία".

19. Στα άρθρα 134 (ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ) και 136 (Υποχρέωση χρήσης ΕΣΗΔΗΣ) του Ν.4281/14 (ΦΕΚ 160 Α/08082014): “Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις”, ορίζεται ότι: «...134. Οι διατάξεις του παρόντος Τίτλου εφαρμόζονται κατά την ανάθεση και εκτέλεση, με τη χρήση Τεχνολογιών Πληροφορικής και Επικοινωνιών (ΤΠΕ), δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών του Μέρους Β΄ του παρόντος από αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς. Μπορεί επίσης να εφαρμόζονται στις συμβάσεις παραχώρησης δημοσίων έργων και στις συμβάσεις του ν. 3389/2005 (Α΄ 232), εφόσον τούτο ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. [...] 136. 1. Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το ΕΣΗΔΗΣ σε όλα τα στάδια της διαδικασίας ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος, από την υποβολή του αιτήματος μέχρι την υπογραφή και την εκτέλεση των συμβάσεων αυτών, με εκτιμώμενη αξία ίση ή ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. Με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας ο χρόνος έναρξης υποχρεωτικής εφαρμογής του συνόλου ή μέρους από τις διατάξεις του παρόντος τίτλου μπορεί να μετατίθεται, σε όλες ή ορισμένες κατηγορίες δημοσίων συμβάσεων, για όλες ή για ορισμένες αναθέτουσες αρχές και σε όλες τις αποφάσεις ανάθεσης και εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων ή σε μέρη αυτών...». Επιπλέον, με την παρ. 3 του άρθρου 201 του ίδιου Νόμου, ορίζεται ότι : «3. Η ισχύς των άρθρων 134 έως 138, αρχίζει ως προς τις προμήθειες και υπηρεσίες, όσον αφορά τους φορείς της Κεντρικής Διοίκησης όπως ορίζεται στο άρθρο 14 του ν. 4270/2014 την 1η Ιουλίου 2014, όσον αφορά τους φορείς της Γενικής Κυβέρνησης την 1η Οκτωβρίου 2014 και όσον αφορά το δημόσιο τομέα την 1η Οκτωβρίου 2015. [...]».

20. Με την υπ' αριθ. Π1/2390 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (ΦΕΚ 2677/Β/2013) καθορίστηκαν οι Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

III. Νομική Εκτίμηση

21. Το υπό εξέταση αίτημα του ΤΑΥΤΕΚΩ αφορά στη σύναψη μικτής δημόσια σύμβασης, με αντικείμενο ταυτοχρόνως την παροχή υπηρεσιών και την προμήθεια αγαθών, κατά την έννοια των περιπτώσεων (γ) και (δ) της παρ. 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007, βάσει του ανωτέρω περιγραφέντος (σημείο 3) αντικειμένου του διαγωνισμού.

Σε ό,τι αφορά στο χαρακτηρισμό μικτής δημόσιας σύμβασης ως σύμβασης έργου, προμήθειας ή υπηρεσιών προκειμένου για τον καθορισμό του εφαρμοστέου νομικού πλαισίου ανάθεσης και εκτέλεσης της σύμβασης, έχει κριθεί, σύμφωνα με την πάγια νομολογία του ΔΕΕ, ομοίως δε και του Συμβουλίου της Επικρατείας (βλ. αποφάσεις ΣτΕ 2387/2009, παρ. 8 και 3932/2012, παρ. 3) ότι: “Ο ορισμός μιας δημόσιας σύμβασης ως συμβάσεως έργου, προμηθειών και υπηρεσιών ανάγεται στο κοινοτικό δίκαιο και δεν εξαρτάται από το χαρακτηρισμό της ίδιας συμβάσεως με βάση την εθνική νομοθεσία (βλ. ΔΕΚ, απόφαση της 18.7.2007, C-382/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκ. 30). [...] όταν η σύμβαση περιλαμβάνει τόσο στοιχεία συμβάσεως δημοσίου έργου όσο και στοιχεία άλλου τύπου δημόσιας συμβάσεως, εκείνο που καθορίζει τις εφαρμοστέες περί δημοσίων συμβάσεων διατάξεις είναι το στοιχείο της συμβάσεως που είναι κύριο. [...] Στο πλαίσιο, δε, της εκτιμώσεως του κυρίου αυτού αντικειμένου, η αξία των παροχών που συμφωνήθηκαν αποτελεί, εφόσον έχει οριστεί χωριστή τιμή για τις επιμέρους παροχές, στοιχείο εκτιμώσεων. Σε κάθε, όμως, περίπτωση, πρέπει να χωρήσει αντικειμενική θεώρηση της συμβάσεως στο σύνολό της [...] (βλ. ΔΕΚ, απόφαση της 19.4.1994, C-331/92, Gestion Hotelera

Internacional SA κ.λπ., σκ. 23-29, απόφαση της 18.1.2007, C-220/05, Jean Hauroux κ.λπ., σκ. 37-41, απόφαση της 21.2.2008, C-412/04, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκ. 47-52 κ.ά.)”.

Συνεπώς, καθώς σύμφωνα με την προεκτεθείσα εθνική και ενωσιακή νομολογία το μείζον ζήτημα για τον ακριβή νομικό χαρακτηρισμό της μεικτής σύμβασης είναι ο προσδιορισμός του κυρίου αντικειμένου της σύμβασης, αφετηριακός οδηγός για τον εν λόγω χαρακτηρισμό είναι η περιγραφή του αντικειμένου του διαγωνισμού όπως αυτό εξειδικεύεται στο κείμενο της διακήρυξης, σε συνδυασμό, συνήθως, με τη σύγκριση της αξίας των επιμέρους παροχών που εντάσσονται και συναπαρτίζουν το συμβατικό αντικείμενο – εφόσον, όμως η αναγωγή στις αξίες αυτές και η σύγκρισή τους κρίνεται ad hoc απαραίτητη, υπό το πρίσμα της αποτίμησης της σύμβασης στο σύνολό της. Στην υπό κρίση περίπτωση, μπορεί να συναχθεί ότι, ανεξαρτήτως της αξίας των παροχών, κύριο αντικείμενο του εν θέματι διαγωνισμού είναι η παροχή των υπηρεσιών που παρουσιάζονται στην Κατηγορία (Α) του περιγραφόμενου αντικειμένου του έργου, οι οποίες υπηρεσίες καθίστανται σαφείς και συγκεκριμένες μέσω της αναφοράς στις κατηγορίες εργαζομένων που θα τις παράσχουν (νηπιαγωγοί, βρεφονηπιοκόμοι – βρεφοκόμοι, βοηθοί βρεφονηπιοκόμοι – βρεφοκόμοι, οδηγοί, συνοδοί, μάγειρες, προσωπικό καθαριότητας σκευών μαγειρείου, λάντζας – τραπεζοκόμων, παιδίατροι), ενώ οι προμήθειες που περιγράφονται στις Κατηγορίες (Β), (Γ), (Δ) και (Ε) έχουν επικουρικό – υποστηρικτικό χαρακτήρα σε σχέση με τις υπηρεσίες της Κατηγορίας (Α).

Η εκτίμηση αυτή επικουρείται και από το γεγονός ότι η περιγραφή του αντικειμένου του διαγωνισμού με αναφορά στο κοινό λεξιλόγιο περί δημοσίων συμβάσεων εστιάζει σε ένα και μόνο CPV (85312110), το οποίο και τιτλοφορείται “Υπηρεσίες Ημερήσιας Φροντίδας για Παιδιά”. Υπό το πρίσμα αυτό, μπορεί να συναχθεί ότι οι υποψήφιοι ανάδοχοι καλούνται να προσφέρουν στην αναθέτουσα αρχή (και αν τέλει στα παιδιά που θα φιλοξενηθούν στον Βρεφονηπιακό Σταθμό Αμαρουσίου και στον Παιδικό Σταθμό Πτολεμαΐδας) πρωτίστως υπηρεσίες και δευτερευόντως προϊόντα και αγαθά, ο συνδυασμός των οποίων πραγματώνει εν τέλει τον πυρήνα της έννοιας των “Υπηρεσιών Φροντίδας”.

Ως εκ τούτου πρέπει να γίνει δεκτό ότι η εξεταζόμενη δημόσια σύμβαση δέον όπως θεωρηθεί δημόσια σύμβαση υπηρεσιών, με την έννοια της περ. γ' της παρ. 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007, περί προσαρμογής της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών». Λαμβάνοντας υπόψη ότι το αίτημα αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης κατόπιν διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό του αρχικώς προκηρυχθέντος διαγωνισμού (675.226,86 ευρώ χωρίς Φ.Π.Α.), συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

22. Επισημαίνεται ότι, η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς, παρατηρείται ότι, οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/ΕΚ

να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13^{ης} Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

23. Η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., έχουσα το δικαίωμα υπαγωγής κάθε υποβληθέντος αιτήματος στην ορθή διάταξη νόμου, κρίνει ότι, εν προκειμένω, με βάση τα πραγματικά περιστατικά που επικαλείται στο αίτημά της η αναθέτουσα αρχή, τυγχάνει εξέτασης η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 24, παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007. Η εφαρμογή της διάταξης αυτής, βάσει της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) Να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία.

Μάλιστα, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α', της παρ. 1 του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ'Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

β) Να έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω (υπό σημείο α) νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις.

γ) Να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

24. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

α) Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας:

Το ΤΑΥΤΕΚΩ διενήργησε Ανοικτό Διεθνή Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό για την επιλογή αναδόχου για "την ανάθεση του έργου της επάνδρωσης – στελέχωσης με προσωπικό διάφορων ειδικοτήτων, την τροφοδοσία, την προμήθεια υλικών καθαριότητας και φαρμακευτικού – παραφαρμακευτικού υλικού και την κάλυψη παγίων δαπανών μεταφοράς των παιδιών του Β/Ν Σταθμού Αμαρουσίου του ΤΑΥΤΕΚΩ/ΚΑΠ-ΔΕΗ και του Παιδικού Σταθμού Πτολεμαΐδας του ΤΑΥΤΕΚΩ/ΚΑΠ-ΔΕΗ", συνολικού προϋπολογισμού 675.226,86 ευρώ πλέον ΦΠΑ. Στον εν λόγω διαγωνισμό υπεβλήθησαν προσφορές από συνολικά τρεις (3) υποψήφιους αναδόχους, οι οποίες απερρίφθησαν στο στάδιο της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών, όπως προκύπτει από την υπ' αριθμ. 265/29.07.2015 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ΤΑΥΤΕΚΩ, που ενέκρινε το σχετικό Πρακτικό της νομίμως συγκροτηθείσας Επιτροπής Αξιολόγησης Αποτελεσμάτων Διαγωνισμού.

Ωστόσο, από τα στοιχεία του φακέλλου της κρινόμενης υπόθεσης σε σχέση με τον διενεργηθέντα διαγωνισμό, διαπιστώνονται ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες προεχόντως στην τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας ιδίως σε εθνικό επίπεδο, αλλά και σε συγκεκριμένους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού. Συγκεκριμένα:

Σε ό,τι αφορά στις απαιτήσεις δημοσιότητας:

Βάσει των όσων ρητά αναπτύχθηκαν ανωτέρω (βλ. Σημείο 6), ενώ περίληψη της διακήρυξης του διαγωνισμού απεστάλη και δημοσιεύθηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, οι απαιτήσεις δημοσιότητας στο εθνικό επίπεδο ικανοποιήθηκαν πλημμελώς, κατά παράβαση των διατάξεων του εθνικού δικαίου περί δημοσιότητας. Συγκεκριμένα, η περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύθηκε μόνο σε μία (1) οικονομική εφημερίδα ευρείας κυκλοφορίας (“ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ”), ενώ δεν δημοσιεύθηκε καθόλου στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως.

Επισημαίνεται ότι η υποχρέωση τήρησης των απαιτήσεων δημοσιότητάς στο σύνολό τους, βαρύνει αποκλειστικά την αναθέτουσα Αρχή, ανεξαρτήτως του τρόπου που επέλεξε ώστε να προχωρήσει στη δημοσίευση. Συνεπώς, το γεγονός ότι η παραδρομή εξαιτίας της οποίας δεν τηρήθηκαν οι απαιτήσεις δημοσιότητας ανάγεται στην συμπεριφορά της εταιρίας “BCC ΑΘΗΝΑΪΚΟ ΠΡΑΚΤΟΡΕΙΟ ΔΗΜΟΣΙΕΥΣΩΝ”, δεν απαλλάσσει από την ευθύνη της προσήκουσας δημοσίευσης την αναθέτουσα αρχή, η οποία – εν πάση περιπτώσει – θα μπορούσε να ελέγξει το κατά πόσον οι δημοσιεύσεις συντελέστηκαν προσηκόντως και να σπεύσει να διορθώσει τις όποιες πλημμέλειες.

Γίνεται παγίως δεκτό ότι η παράβαση ή η πλημμελής τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας συνιστά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού, η οποία ενδέχεται να πλήξει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστά μη νόμιμη την αγωνιστική διαδικασία, με επακόλουθο τη μη νόμιμη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης (βλ ΕΛΣυν VI Τμήμα 935/2013, 408/2012, 2654/2012, 2263/2011 κλπ). Δέον όπως τονισθεί ότι η θεώρηση ότι η τήρηση των απαιτήσεων δημοσιότητας συνιστά ουσιώδη τύπο της διαδικασίας συνέχεται εγγενώς με τις θεμελιώδεις αρχές του δικαίου του ανταγωνισμού και κυρίως με την αναγκαιότητα της εξασφάλισης της κατά το δυνατόν ευρύτερης συμμετοχής οικονομικών φορέων στις αγωνιστικές διαδικασίες. Υπό αυτό το πρίσμα, η πλημμελής δημοσίευση εμπεριέχει τον κίνδυνο να περιορισθεί σε σημαντικό βαθμό η συμμετοχή οικονομικών φορέων σε αγωνιστικές διαδικασίες (λόγω έλλειψης ενημέρωσης), με αποτέλεσμα να θίγεται ο υγιής και ελεύθερος ανταγωνισμός.

Σημειώνεται, εξάλλου, ότι η τήρηση των απαιτήσεων δημοσιότητας στην Ευρωπαϊκή Ένωση δεν υποκαθιστά και εν τέλει δεν θεραπεύει τις πλημμέλειες της δημοσιότητας στο εθνικό επίπεδο. Το κατά πόσον πλημμέλειες της δημοσιότητας θεραπεύονται ή όχι εξαρτάται και από το συγκεκριμένο αντικείμενο της αγωνιστικής διαδικασίας. Στην κρινόμενη περίπτωση, η συνθετότητα του συμβατικού αντικείμενου και ο μεικτός χαρακτήρας της εν θέματι σύμβασης (υπηρεσίες και προμήθεια αγαθών, βλ. ανωτέρω σημείο 21) επιτείνει την αναγκαιότητα τήρησης του συνόλου των απαιτήσεων δημοσιότητας, ώστε να εξασφαλίζεται η συμμετοχή ικανού πλήθους οικονομικών φορέων που δραστηριοποιούνται στην συγκεκριμένη αγορά.

Σε ό,τι αφορά σε συγκεκριμένους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού:

Ο όρος στο Παράρτημα Γ της Διακήρυξης περί υποχρέωσης των υποψήφιων αναδόχων να περιλάβουν στις προσφορές τους στοιχεία βάσει των οποίων θα αποδεικνύεται αφενός μεν η χρηματοοικονομική τους ικανότητα και αφετέρου δε η τεχνική τους ικανότητα, πάσχει ασάφειας υπό την έννοια ότι δεν προκύπτει με βεβαιότητα και ασφάλεια το συγκεκριμένο κριτήριο βάσει του οποίου θα αξιολογηθεί εάν ο υποψήφιος πληροί ένα ελάχιστο επίπεδο επάρκειας ή όχι (και άρα δεν μπορεί εν τέλει να αποτιμηθεί η χρηματοοικονομική και η τεχνική ικανότητα των υποψηφίων, έστω ως προϋπόθεση συμμετοχής). Συγκεκριμένα, στις προϋποθέσεις αποδείξης χρηματοοικονομικής επάρκειας εντάσσεται μια γενικόλογη αναφορά σε σχέση με το ολικό ύψος του κύκλου εργασιών σχετικά με την παροχή των ζητούμενων υπηρεσιών ή άλλων υπηρεσιών παροχής κοινωνικής φροντίδας κατά τη διάρκεια του προηγούμενου έτους, χωρίς να προβλέπονται κάποια ελάχιστα αριθμητικά όρια (π.χ. μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών κατά τα τελευταία έτη ίσος με ποσοστό από 100% έως 500% του ετήσιου προϋπολογισμού της σύμβασης) βάσει των οποίων θα μπορούσε να αξιολογηθεί με σχετική ασφάλεια ο υποψήφιος προσφέρων ως χρηματοοικονομικά επαρκής. Αντίστοιχη ασάφεια υφίσταται και στην θεμελίωση της τεχνικής επάρκειας, καθώς ούτε εκεί προβλέπονται ελάχιστα αριθμητικά όρια (π.χ. ελάχιστος αριθμός μόνιμων εργαζομένων, ελάχιστος αριθμός επιτυχώς ολοκληρωμένων συμβάσεων που αφορούν παρόμοιες υπηρεσίες κ.λπ). Εξυπακούεται ότι η ανωτέρω ενδεικτική συγκεκριμενοποίηση των κριτηρίων θα έπρεπε να συνοδεύεται και από την υποχρέωση υποβολής των κατά περίπτωση απαραίτητων δικαιολογητικών.

Σημειώνεται, συναφώς, ότι κατά το στάδιο της αποσφράγισης των προσφορών, οι υποψήφιοι ΜΑΝΟΥ ΕΥΔΟΞΙΑ και ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΑΙ ΜΑΡΙΟΣ ΠΑΠΑΧΡΙΣΤΟΠΟΥΛΟΣ Ε.Π.Ε. απερρίφθησαν και λόγω μη υποβολής των σχετικών υπεύθυνων δηλώσεων και στοιχείων.

Τέλος, επισημαίνεται ότι στο σημείο Β4.6 της Διακήρυξης “Διάρκεια – Λήξη της Σύμβασης” ρητά ορίζεται ότι “*Η διάρκεια ισχύος της σύμβασης θα είναι για έντεκα (11) μήνες δηλαδή από 1-9-2015 έως 31-7-2016*”. Ο όρος αυτός, στο βαθμό που τοποθετεί την έναρξη της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρονικό σημείο αγνοεί την πιθανότητα η διαγωνιστική διαδικασία να μην έχει ολοκληρωθεί, και άρα η προκύπτουσα σύμβαση να μην έχει υπογραφεί, την ημερομηνία αυτή. Υπό το πρίσμα αυτό, ο ορισμός στη διακήρυξη ως ημερομηνίας έναρξης ισχύος της 01.09.2015 θα απαιτούσε τα αποτελέσματα της διαγωνιστικής διαδικασίας να ανατρέχουν σε χρόνο προγενέστερο της κατακύρωσης και του προσυμβατικού ελέγχου, γεγονός που αντίκειται στο κανονιστικό πλαίσιο των δημοσίων συμβάσεων. Τούτου δοθέντος και η πρόβλεψη περί ενδεκάμηνης χρονικής διάρκειας πάσχει, καθώς εάν ήθελε θεωρηθεί ότι η ημερομηνία έναρξης της σύμβασης είναι η ημερομηνία της υπογραφής της, προκύπτει ασάφεια ως προς το αν η σύμβαση παρατείνεται και πέραν της 31.07.2016 ώστε να συμπληρωθεί η περίοδος των ένδεκα μηνών. Συνεπώς, η διάρκεια της σύμβασης θα πρέπει να ορίζεται ότι ξεκινά από την υπογραφή της και ολοκληρώνεται στις 31.07.2016, ημερομηνία κατά την οποία κατά κανόνα σταματά η λειτουργία των βρεφονηπιακών και παιδικών σταθμών λόγω θερινών διακοπών.

β) Συνεπώς, λόγω μη συνδρομής του όρου της προηγούμενης νόμιμης διεξαγωγής της διαδικασίας του διαγωνισμού, η εξέταση των λοιπών όρων προσφυγής στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης παρέλκει ως αλυσιτελής.

Κατόπιν των ανωτέρω και από τη μελέτη του οικείου φακέλλου, δεν προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης εκ μέρους του

Δήμου για το υποβληθέν αίτημα κατ' εφαρμογή της περ. α. της παρ. 1 του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007. Επίσης δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά με επαρκή τεκμηρίωση την συνδρομή περιστάσεων που επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις των άρθρων 24 ή 25 του π.δ. 60/2007.

IV. Συμπέρασμα

25. Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ομόφωνα αποφασίζει:

Τη **μη αποδοχή του αιτήματος** του ΤΑΥΤΕΚΩ και την **μη παροχή σύμφωνης γνώμης**, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για *“την ανάθεση του έργου της επάνδρωσης – στελέχωσης με προσωπικό διάφορων ειδικοτήτων, την τροφοδοσία, την προμήθεια υλικών καθαριότητας και φαρμακευτικού – παραφαρμακευτικού υλικού και την κάλυψη παγίων δαπανών μεταφοράς των παιδιών του Β/Ν Σταθμού Αμαρουσίου του ΤΑΥΤΕΚΩ/ΚΑΠ-ΔΕΗ και του Παιδικού Σταθμού Πτολεμαΐδας του ΤΑΥΤΕΚΩ/ΚΑΠ-ΔΕΗ”*, συνολικού προϋπολογισμού 675.226,86 ευρώ πλέον ΦΠΑ, σε συνέχεια προηγηθέντος διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 60/2007, άρθρο 24, παρ. 1, περ. α', **λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.**

ΑΘΗΝΑ 17 Σεπτεμβρίου 2015

	ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ Ο Πρόεδρος
	Δημήτριος Ράικος